

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 10 Μαρτίου 2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη, Μέλος και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλος και Εισηγητής, δυνάμει της με αριθμό 159/2020 Πράξης του Προέδρου του Κλιμακίου

Για να εξετάσει την Προδικαστική Προσφυγή του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 120/03-02-2020 της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «» και το διακριτικό τίτλο «», που εδρεύει στην, επί της αρ., νόμιμα εκπροσωπούμενης

Κατά του, που κατοικοεδρεύει στην Αθήνα.

Με την κρινόμενη προσφυγή ζητείται να ακυρωθεί η με αριθ. πρωτ. 99/24-01-2020 Απόφαση του καθ' ου με θέμα «Έγκριση Πρακτικού της Επιτροπής Διενέργειας / Αξιολόγησης Αποτελεσμάτων του Διεθνούς Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με τη διαδικασία του Ανταγωνιστικού Διαλόγου για την Ανάθεση Σύμβασης Σύμπραξης Δημοσίου και Ιδιωτικού Τομέα με τίτλο «Υποδομές Υπερυψηλής Ευρυζωνικότητας», κατά το μέρος της με το οποίο αποκλείεται η προσφεύγουσα από τη Β΄ Φάση του διαγωνισμού, στον οποίο η προσβαλλόμενη απόφαση αφορά, καθώς και κάθε άλλη συναφής, προγενέστερη ή μεταγενέστερη, πράξη ή παράλειψη.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό), ποσού 15.000,00€, το οποίο ανέρχεται στο ανώτερο προβλεπόμενο ύψος, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017, δοθέντος ότι το αναλογικό ποσοστό (0,5%) επί της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης υπερβαίνει το πιο πάνω καταβληθέν ποσό.

2. Επειδή, η προσφυγή ανατέθηκε προς εξέταση στο 2^ο Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ με το από 03-02-2020 ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου της Αρχής.

3. Επειδή, το, υπό τη διοίκηση και την εποπτεία του οποίου είχε συσταθεί και λειτουργούσε η, και (.....) (εφεξής αναθέτουσα αρχή»), με τη με αριθμό διακήρυξή του προκήρυξε δημόσιο διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό, με τη διαδικασία του ανταγωνιστικού διαλόγου, για την επιλογή Ιδιωτικού Φορέα Σύμπραξης για την υλοποίηση του έργου «Υποδομές Υπερυψηλής Ευρυζωνικότητας – ULTRA - FAST BROADBAND» μέσω σύμπραξης δημοσίου και ιδιωτικού τομέα (ΣΔΙΤ), συνολικής εκτιμώμενης προ ΦΠΑ αξίας Α΄ Φάσης 700.920.135,00€, της δημόσιας δαπάνης προς συγχρηματοδότηση ανερχομένης στο ποσό των 300.000.000,00€ (εφεξής «διαγωνισμός»). Με το π.δ. 81/2019 (ΦΕΚ Α΄119) το,καικαταργήθηκε, το σύνολο δε των αρμοδιοτήτων, θέσεων και προσωπικού, μεταξύ άλλων, της και και της, και, μεταφέρθηκε στοπου συστάθηκε με το ίδιο π.δ. (81/2019). Με την με αριθμό Υ6/2019 (ΦΕΚ Β΄ 2902) απόφαση του, εξάλλου, η διοίκηση του, καθώς και η εποπτεία των υπηρεσιών και των φορέων που υπάγονται σε αυτό ανατέθηκε στον Με το άρθρο 20, τέλος, του ν. 4623/2019, η Επιτελική Δομή Τομέα Τεχνολογίας, Πληροφορικής και Επικοινωνιών (ΕΔΟΤΠΕ) καταργήθηκε και στη θέση της, ως καθολικός διάδοχος των δικαιωμάτων και των υποχρεώσεων της που απορρέουν από συγχρηματοδοτούμενες πράξεις που υλοποιούνταν από αυτήν συστάθηκε στο (.....). Ο επίμαχος διαγωνισμός διεξάγεται σε δύο φάσεις, η πρώτη από τις οποίες (Α΄ Φάση) έχει σκοπό την προεπιλογή των υποψηφίων που πληρούν τα τεθέντα κριτήρια ποιοτικής επιλογής για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό και την

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

ανάθεση της Σύμβασης Σύμπραξης και η δεύτερη (Β΄ Φάση), η οποία έχει σκοπό, μετά από διάλογο με τους προεπιλεγέντες φορείς, την έγκριση από την αναθέτουσα αρχή του οριστικού Βασικού Σχεδιασμού του Έργου και των Τευχών της Πρόσκλησης Υποβολής Δεσμευτικών Προσφορών και τελικά την υποβολή δεσμευτικών προσφορών από τους προεπιλεγέντες υποψηφίους και την ανάθεση της ή των συμβάσεων σε αυτούς. Για την Α΄ Φάση του διαγωνισμού εκδόθηκε το Τεύχος Πρόσκλησης Υποβολής Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος (Α΄ Φάσης του Διαγωνισμού), το οποίο αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) με Αριθμό Διαδικτυακής Ανάρτησης Μητρώου (ΑΔΑΜ) (εφεξής «πρόσκληση»), το οποίο, μετά τη δημοσίευσή του, τροποποιήθηκε α) με τη με αρ. πρωτ. 402-B/30.05.2019 Απόφαση, και, β) με τη με αρ. πρωτ. 661-B/19.08.2019 Απόφαση και γ) με τη με αρ. πρωτ. 790-Γ/18-10-2019 Απόφαση Η Α΄ Φάση του διαγωνισμού διεξάγεται ηλεκτρονικά μέσω της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) υπό το συστημικό αριθμό Καταληκτική ημερομηνία υποβολής φακέλων εκδήλωσης ενδιαφέροντος ορίστηκε αρχικά η 17^η Ιουλίου 2019 και ώρα 13:00 (Ωρα Ελλάδος, GMT+2), η οποία μετατέθηκε διαδοχικά με τις ως άνω αναφερόμενες υπουργικές αποφάσεις, με την τελευταία από τις οποίες τελικώς ορίστηκε η 5^η Νοεμβρίου 2019 και ώρα 13:00 (Ωρα Ελλάδος, GMT+2). Μέχρι την τελευταία κατά τα άνω προθεσμία, για την Α΄ Φάση του διαγωνισμού υποβλήθηκαν φάκελοι εκδήλωσης ενδιαφέροντος από δέκα (10) οικονομικούς φορείς ηλεκτρονικά, και από εννέα (9) έγχαρτοι, μεταξύ των οποίων και από την εταιρεία με την επωνυμία «,» , ήδη προσφεύγουσα. Μετά την αποσφράγιση και αξιολόγηση του περιεχομένου των εν λόγω φακέλων και των διευκρινίσεων που ζητήθηκαν και δόθηκαν, η επιτροπή του διαγωνισμού με το από 15-01-2020 πρακτικό αποτελεσμάτων Α΄ Φάσης του διαγωνισμού εισηγήθηκε α) τον αποκλεισμό από τη Β΄ Φάση του διαγωνισμού 1) του υποψηφίου «,», με την αιτιολογία ότι ο φάκελος που υπέβαλε δεν συνιστά φάκελο εκδήλωσης ενδιαφέροντος κατά τα οριζόμενα στην παρ. 10 της πρόσκλησης και 2) της προσφεύγουσας με την αιτιολογία ότι ο φάκελός της είναι ελλιπής ως προς τα δικαιολογητικά της παρ.

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

10.3.5.ii της πρόσκλησης, δεν πληροί τα κριτήρια προσωπικής κατάστασης, σύμφωνα με τις παραγράφους 7.2.5 και 10.4.3 της πρόσκλησης και ότι η μη εμπρόθεσμη ανταπόκριση της προσφεύγουσας στο αίτημα της επιτροπής για παροχή διευκρινίσεων επιφέρει την ποινή αποκλεισμού της από το διαγωνισμό, σύμφωνα με την παράγραφο 13.5.1 της πρόσκλησης και β) την προεπιλογή των λοιπών οκτώ (8) υποψηφίων στη Β΄ Φάση του διαγωνισμού, με την αιτιολογία ότι οι φάκελοι εκδήλωσης ενδιαφέροντός τους είναι πλήρεις και οι υποψήφιοι πληρούν τις απαιτήσεις των παραγράφων 6 έως 10 της πρόσκλησης. Τέλος, με τη με αριθ. πρωτ. 99/24-01-2020 Απόφαση του καθ' ου Υπουργού (εφεξής «προσβαλλόμενη απόφαση» ή «προσβαλλόμενη πράξη») α) εγκρίθηκε το από 15-01-2020 πρακτικό της επιτροπής του διαγωνισμού, β) αποφασίστηκε ο αποκλεισμός των εταιρειών «» και «» από τη Β΄ φάση του Διαγωνισμού για τους αναφερόμενους στο από 15.01.20 πρακτικό της επιτροπής λόγους και γ) αποφασίστηκε η προεπιλογή και η συνέχιση στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού Β΄ Φάσης των διαγωνιζομένων: (1) «», (2) «», (3) «», (4) «», (5) «», (6) «», (7) «» και (8) «». Κατά της απόφασης αυτής του καθ' ου Υπουργού στρέφεται η προσφεύγουσα, κατά το μέρος της με το οποίο αποκλείεται από τη Β΄ Φάση του διαγωνισμού, για τους λόγους και κατά τα ειδικά αιτήματα που αναπτύσσονται στην κρινόμενη προσφυγή της.

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (παραχώρηση έργου και υπηρεσιών δημοσίου δικτύου επικοινωνιών) εξαιρείται από το πεδίο εφαρμογής των οδηγιών 2014/23 και 24 της ΕΕ (βλ. άρθρα 11 και 8 των Οδηγιών, αντίστοιχα), συναφώς εξαιρείται και από το πεδίο εφαρμογής των νόμων 4413 και 4412 του έτους 2016 (βλ. άρθρα 10 και 8 των νόμων, αντίστοιχα). Αφού υλοποιείται, όμως, με σύμπραξη δημοσίου και ιδιωτικού τομέα (Σ.Δ.Ι.Τ.) υπάγεται στο πεδίο εφαρμογής του ν. 3389/2005, περί Συμπράξεων Δημοσίου και Ιδιωτικού Τομέα. Στις διατάξεις του ν. 4413/2016, εξάλλου, αναλογικώς εφαρμοζόμενες, με αυτές του ν. 3389/2005 και εφόσον δεν αντιβαίνουν στο συμβατικό πλαίσιο της σύμπραξης

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

και συμπληρωματικά του ν. 4412/2016 ρητώς υπήγαγε τη διαγωνιστική διαδικασία η πρόσκληση (διακήρυξη) στο άρθρο 4.1.3, σε συνδυασμό με το άρθρο 18.1 ii και iii αυτής. Συνακόλουθα, λαμβανομένης υπόψη της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (εκτιμώμενη επένδυση αξίας 700.920.135,00€, εκ της οποίας δημόσια δαπάνη προς συγχρηματοδότηση εκτιμώμενη στο ποσό των 300.000.000,00€), του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (αποστολή για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων της πρόσκλησης για υποβολή φακέλου εκδήλωσης ενδιαφέροντος για τη σχετική σύμβαση στις 15-05-2019), καθώς και των διατάξεων των άρθρων 1, 8 και 60 του ν. 4413/2016, των άρθρων 1, 6, 345 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 και των όρων του άρθρου 17 της πρόκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος για το διαγωνισμό, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Επειδή, από τα αναρτημένα στοιχεία στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ α/α) προκύπτει ότι η κρινόμενη προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 περ. α' και γ' του ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α' και γ' του π.δ. 39/2017, δοθέντος ότι η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στις 24-01-2019 μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού μήνυμα ότι έχει αναρτηθεί η προσβαλλόμενη απόφαση και το εγκριθέν με αυτήν πρακτικό αποτελεσμάτων Α' φάσης του διαγωνισμού, των οποίων η προσφεύγουσα συνομολογεί ότι έλαβε γνώση αυθημερόν και η προσφυγή ασκήθηκε στις 03-02-2019. Η προσφυγή, εξάλλου, ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του π.δ. 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του π.δ. αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016. Κατά συνέπεια, η προσφυγή ως τύποις παραδεκτή, πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

6. Επειδή, περαιτέρω, από τη μελέτη του συνόλου των στοιχείων του φακέλου του διαγωνισμού προκύπτει ότι η προσφεύγουσα υπέβαλε

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

φάκελο εκδήλωσης ενδιαφέροντος, με την προσβαλλόμενη απόφαση όμως αποκλείστηκε από τη Β΄ Φάση του διαγωνισμού. Κατά συνέπεια με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, στρέφεται κατά της απόφασης που την απέκλεισε, διότι μη νομίμως κατά τα ιστορούμενα στην προσφυγή στερείται της δυνατότητάς της να υποβάλει δεσμευτική προσφορά και να αναδειχθεί ανάδοχος της σύμβασης.

7. Επειδή, ειδικότερα, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της νομιμότητας του αποκλεισμού της, υποστηρίζοντας ότι η αναθέτουσα αρχή παραβίασε τους όρους των παραγράφων 2.1.5 και 10.2.3 της πρόσκλησης, άλλως κατά κακή χρήση της διακριτικής της ευχέρειας δεν δέχτηκε τα ζητηθέντα δικαιολογητικά τρεις και τέσσερις μέρες μετά την εκπνοή της προθεσμίας που είχε τεθεί για την υποβολή τους, ενόψει των περιστάσεων και της φύσης των ζητηθέντων δικαιολογητικών. Επιπλέον, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι με το φάκελο εκδήλωσης ενδιαφέροντός της είχε υποβάλει τα ζητηθέντα από τη διακήρυξη έγγραφα και στοιχεία, σε κάθε περίπτωση, τα δικαιολογητικά που επιπλέον αυτών, η αναθέτουσα αρχή ζήτησε να υποβληθούν μπορούσε η ίδια μόνη της να τα λάβει, δυνάμει των διατάξεων του άρθρου 79 παρ. 6 του ν. 4412/2016, με βάση τα υποβληθέντα από την προσφεύγουσα στοιχεία.

8. Επειδή, εξάλλου, με το με αριθμό πρωτοκόλλου 151.077/219-Γ/13-02-2020 έγγραφο του η αναθέτουσα αρχή παραθέτει τις απόψεις της επί της προσφυγής, με τις οποίες εμμένει στην αιτιολογία της προσβαλλόμενης πράξης, επιπλέον δε και κατ' επιτρεπτή συμπλήρωσή της, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 365 παρ. 1, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, προβάλλει ότι οι όροι του άρθρου 10.2.3 της διακήρυξης καθιερώνουν ευχέρεια και όχι υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να επικοινωνεί με τον αντίκλητο των συμμετεχόντων στη διαδικασία και ότι ο αποκλεισμός της προσφεύγουσας έλαβε χώρα κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής.

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

9. Επειδή, τέλος, η προσφεύγουσα στις 04-03-2020 ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού το από ίδιας ημερομηνίας υπόμνημά της, κατά την έννοια των διατάξεων του τελευταίου εδαφίου της πρώτης παραγράφου του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, στο οποίο, επιπλέον των όσων είχε υποστηρίξει στην προσφυγή της, προβάλλει αναλυτικούς ισχυρισμούς προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, ιδίως δε υποστηρίζει ότι όχι μόνον δεν είχε υποχρέωση η αναθέτουσα αρχή να την αποκλείσει, αλλά τόσο ενόψει των περιστάσεων υπό τις οποίες η προσφεύγουσα ανταποκρίθηκε στο αίτημά της περί υποβολής συμπληρωματικών εγγράφων, όσο και της δυνατότητας της ίδιας της αναθέτουσας αρχής να λάβει τα ζητηθέντα έγγραφα μέσω δημόσια προσβάσιμων βάσεων δεδομένων, αλλά και της ασάφειας των σχετικών όρων της πρόσκλησης, είχε υποχρέωση να κάνει δεκτά τα έγγραφα αυτά, έστω και αν υποβλήθηκαν λίγο μετά την εκπνοή της τεθείσας προς τούτο προθεσμίας.

10. Επειδή, με τον πρώτο λόγο της κρινόμενης προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι μη νομίμως αποκλείστηκε με την αιτιολογία ότι δεν υπέβαλε εγκαίρως τις ζητηθείσες από την επιτροπή του διαγωνισμού διευκρινίσεις – συμπληρώσεις επί των εγγράφων και στοιχείων του φακέλου εκδήλωσης ενδιαφέροντός της, διότι το από 20-12-2019 σχετικό αίτημα της αναθέτουσας αρχής δεν κοινοποιήθηκε στον ορισθέντα αντίκλητό της, κατά παράβαση των όρων των παραγράφων 2.1.5 και 10.2.3 της πρόσκλησης. Τις ζητηθείσες διευκρινίσεις - συμπληρώσεις, άλλωστε, τις υπέβαλε άμεσα και εντός του απολύτως εύλογου χρόνου, αφότου τυχαία ο αντίκλητός της έλαβε γνώση της ύπαρξης του σχετικού αιτήματος. Η αναθέτουσα αρχή, αντίθετα, υποστηρίζει ότι το άρθρο 10.2.3 της πρόσκλησης δεν καθιερώνει υποχρέωση, αλλά δυνατότητα να επικοινωνεί με το διορισθέντα αντίκλητο των συμμετεχόντων στη διαδικασία, ενόψει δε του τρόπου διενέργειας του διαγωνισμού, μέσω του Εθνικού Συστήματος Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), το σύνολο της διαδικασίας διεξάγεται υποχρεωτικά μέσω του συστήματος αυτού, εκτός των περιπτώσεων για τις οποίες στην πρόσκληση ρητώς ορίστηκε απόκλιση, όπως στο άρθρο 13.3 της πρόσκλησης περί έγχαρτης υποβολής. Μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, άλλωστε, η προσφεύγουσα, όπως

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

και άλλοι συμμετέχοντες, υπέβαλε διευκρινιστικά ερωτήματα επί της πρόσκλησης και των παραρτημάτων αυτής και έλαβε απαντήσεις από την αναθέτουσα αρχή, όπως επίσης μέσω του ΕΣΗΔΗΣ εκδήλωσε το ενδιαφέρον της για συμμετοχή στη διαδικασία.

11. Επειδή, στην πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος για την Α΄ Φάση του διαγωνισμού, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο, που διέπει τη διαδικασία και δεσμεύει τόσο τους συμμετέχοντες σε αυτήν όσο και την αρχή που τη διενεργεί και υποχρεούται από την έναρξη και μέχρι την ολοκλήρωση της διαδικασίας να εφαρμόζει όσα ορίζονται σε αυτή, (πρβλ. ΑΕΠΠ Α65/17, 65/17, 114/17, 115/17, 174/17, 128/17 κ.α.), ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: Στο άρθρο 2 υπό τον τίτλο «Ορισμοί», μεταξύ άλλων, ότι: «... 2.1.5. «Αντίκλητος»: είναι το πρόσωπο που θα οριστεί ως υπεύθυνος επικοινωνίας εκ μέρους του Υποψηφίου, σύμφωνα με όσα αναφέρονται στην παράγραφο 10.2.3 της παρούσας. ... 2.1.8. «Α΄ Φάση»: είναι η παρούσα φάση προεπιλογής του Διαγωνισμού, η οποία θα διεξαχθεί σύμφωνα με όσα περιγράφονται στην παρούσα Πρόσκληση και θα ολοκληρωθεί με την ανάδειξη των Προεπιλεγέντων. ...», στο άρθρο 4 υπό τον τίτλο «Επισκόπηση της διαδικασίας ανάθεσης», μεταξύ άλλων, ότι: «... 4.1.3. Ο Διαγωνισμός θα διενεργηθεί σύμφωνα με τα οριζόμενα στον ν. 3389/2005 («Συμπράξεις Δημόσιου και Ιδιωτικού Τομέα» - ΦΕΚ Α΄ 232/22.09.2005) σε συνδυασμό με τον ν. 4413/2016 Ανάθεση και εκτέλεση συμβάσεων παραχώρησης - Εναρμόνιση με την Οδηγία 2014/23/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26ης Φεβρουαρίου 2014 σχετικά με την ανάθεση συμβάσεων παραχώρησης (ΕΕ L 94/1/28.3.2014) και άλλες διατάξεις, αναλογικώς εφαρμοζόμενου και συμπληρωματικά από τον ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147/08-08-2016) Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ), ... 4.2. Α΄ Φάση (Προεπιλογή) 4.2.1. Στην Α΄ Φάση του Διαγωνισμού, οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να εκδηλώσουν το ενδιαφέρον τους με την υποβολή Φακέλου Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος, σύμφωνα με όσα προβλέπονται ειδικότερα στην παράγραφο 10 της παρούσας Πρόσκλησης ...», στο άρθρο 10 υπό τον τίτλο «Περιεχόμενο του Φακέλου Εκδήλωσης

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

Ενδιαφέροντος», μεταξύ άλλων, ότι: «10.2.1. Η Επιστολή Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος πρέπει να έχει το ελάχιστο περιεχόμενο του υποδείγματος που περιλαμβάνεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 2 της Πρόσκλησης και να υπογράφεται (κατά περίπτωση) ως εξής: i. Σε περίπτωση μεμονωμένου Υποψηφίου, από τον Υποψήφιο (φυσικό πρόσωπο) ή τον νόμιμο εκπρόσωπο του Υποψηφίου (νομικό πρόσωπο) που είτε έχει γενική εξουσία εκπροσώπησης είτε έχει εξουσιοδοτηθεί ειδικώς για την υπογραφή της από το αρμόδιο προς τούτο όργανο ... 10.2.3. Κάθε Υποψήφιος υποχρεούται να ορίσει ένα πρόσωπο ως Αντίκλητο, με τον οποίο η Αναθέτουσα Αρχή (δια των εκπροσώπων ή των συμβούλων της) θα μπορεί να επικοινωνεί για τους σκοπούς του Διαγωνισμού. Το πλήρες ονοματεπώνυμο και τα στοιχεία επικοινωνίας του Αντικλήτου πρέπει να μνημονεύονται στην Επιστολή Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος, συμπεριλαμβανομένων και της ταχυδρομικής διεύθυνσης, αριθμού σταθερής γραμμής τηλεφώνου, αριθμού τηλεομοιοτυπίας (fax) και διεύθυνσης ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του Αντικλήτου. Θα επισυνάπτεται Υπεύθυνη Δήλωση του προσώπου που ορίζεται ως Αντίκλητος περί αποδοχής του ορισμού του. ... 10.3. Υποφάκελος Α (Τμήμα ΙΙ) – Νομιμοποιητικά έγγραφα ... 10.3.2. Σε περίπτωση μεμονωμένου Υποψηφίου νομικού προσώπου, πρακτικό συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Υποψηφίου, σε περίπτωση Α.Ε., ή πρακτικό των Διαχειριστών, σε περίπτωση Ε.Π.Ε. ή Ι.Κ.Ε. ή Ο.Ε. ή Ε.Ε., με το οποίο: ... ix. Ορίζεται συγκεκριμένο φυσικό πρόσωπο ως Αντίκλητος, ο οποίος κατοικεί εντός των ορίων της (και ο οποίος δύναται να είναι το ίδιο πρόσωπο με τον ως άνω Εκπρόσωπο Υποψηφίου), με πλήρη στοιχεία επικοινωνίας αυτού (ονοματεπώνυμο, διεύθυνση, αριθμός τηλεφώνου, φαξ κ.λπ.). ...», στο άρθρο 12 υπό τον τίτλο «12. Παροχή πληροφοριών και διευκρινίσεων», μεταξύ άλλων, ότι: «..., σε περίπτωση που οι Ενδιαφερόμενοι έχουν οποιαδήποτε απορία σχετικά με τον Διαγωνισμό ή την παρούσα Πρόσκληση, έχουν το δικαίωμα να απευθύνουν λεπτομερείς αιτήσεις για παροχή διευκρινίσεων μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ, το αργότερο δεκαπέντε (15) ημέρες πριν από την Ημερομηνία Υποβολής του Φακέλου Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος σύμφωνα με την παράγραφο 13.1 της παρούσας Πρόσκλησης. Οι

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

παρεχόμενες από την Αναθέτουσα Αρχή διευκρινίσεις δίνονται μέσω της ανάρτησης αυτών στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένα Προκηρυγμένου Διαγωνισμού», Κατηγορία «Προς Προμηθευτή, Διακήρυξη και Δημοσίευση στο Portal», εντός εύλογου χρονικού πλαισίου και πάντως το αργότερο έξι (6) ημέρες πριν από την Ημερομηνία Υποβολής.», στο άρθρο 13 υπό τον τίτλο «Υποβολή του Φακέλου Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος», μεταξύ άλλων, ότι: «...13.2. Υποβολή μέσω ΕΣΗΔΗΣ 13.2.1. Οι Ενδιαφερόμενοι πρέπει να υποβάλλουν τους Φακέλους Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την Ημερομηνία Υποβολής, σε ηλεκτρονικό φάκελο του υποσυστήματος. 13.2.2. Για τη συμμετοχή στο Διαγωνισμό οι Ενδιαφερόμενοι απαιτείται να διαθέτουν ψηφιακή υπογραφή, χορηγούμενη από πιστοποιημένη αρχή παροχής ψηφιακής υπογραφής και να εγγράφουν στο ηλεκτρονικό σύστημα (ΕΣΗΔΗΣ- Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr) ακολουθώντας τη διαδικασία εγγραφής του άρθρου 5 παρ. 1.2 έως 1.4 της Κοινής Υπουργικής Απόφασης με αρθ./26.10.2017 (ΦΕΚ Β' 3821) «Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν την ανάθεση των Δημοσίων Συμβάσεων έργων, μελετών, και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού» Συστήματος ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.)» ... 13.2.7. Ο χρήστης – Ενδιαφερόμενος υποβάλλει τους ανωτέρω Υποφακέλους μέσω του υποσυστήματος ΕΣΗΔΗΣ, όπως περιγράφεται κατωτέρω. Συγκεκριμένα, τα στοιχεία και Δικαιολογητικά ... και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8 της υπ' αριθ./26.10.2017 Κ.Υ.Α. ... 13.2.8. Στη συνέχεια, οι Ενδιαφερόμενοι παράγουν από το υποσύστημα τα ηλεκτρονικά αρχεία ... Τα αρχεία αυτά υπογράφονται από τους Ενδιαφερομένους με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8 της υπ. αριθμ./26.10.2017 Κ.Υ.Α. και επισυνάπτονται στους αντίστοιχους Υποφακέλους του Φακέλου Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος. ... 13.2.11. Οι Υποψήφιοι δύνανται να ζητήσουν

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

την απόσυρση υποβληθέντος Φακέλου Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος, πριν την καταληκτική Ημερομηνία Υποβολής, με έγγραφο αίτημα τους προς την Αναθέτουσα Αρχή, σε μορφή ηλεκτρονικού αρχείου Portable Document Format (PDF) που φέρει εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8 της υπ' αρ./26.10.2017 Κ.Υ.Α., μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του υποσυστήματος.», στο άρθρο 13.3 υπό τον τίτλο «Έγχαρτη Υποβολή», μεταξύ άλλων τα εξής: «13.3.1. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και Δικαιολογητικών Τεκμηρίωσης, σύμφωνα με την παρούσα παράγραφο 13, προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον Υποψήφιο στην Αναθέτουσα Αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα έγγραφα που απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 11 παρ. 2 του ν. 2690/1999 "Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας", όπως τροποποιήθηκε με τις διατάξεις του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4250/2014. ... Οι Υποψήφιοι πρέπει να υποβάλλουν τα ως άνω στοιχεία και Δικαιολογητικά στο πρωτόκολλο της Αναθέτουσας Αρχής για τη διεξαγωγή του Διαγωνισμού, ήτοι στη Διεύθυνση:,,», στο άρθρο 13.4. υπό τον τίτλο «Ηλεκτρονική αποσφράγιση των Φακέλων Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος», μεταξύ άλλων, ότι: «13.4.1. Μετά την Ημερομηνία Υποβολής, όπως ορίζεται στην παράγραφο 13.1 της παρούσας, και πριν την ηλεκτρονική αποσφράγιση, η Αναθέτουσα Αρχή κοινοποιεί στους Υποψηφίους το σχετικό κατάλογο Υποψηφίων, όπως αυτός παράγεται από το υποσύστημα. ...», στο άρθρο 13.5. υπό τον τίτλο «Διευκρινίσεις», ότι: «13.5.1. Η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού, κατά τη διακριτική της ευχέρεια, διατηρεί το δικαίωμα να ζητήσει από τους Υποψηφίους να συμπληρώσουν ή να παρέχουν διευκρινίσεις επί των υποβληθέντων εγγράφων. Σε περίπτωση που κάποιος Υποψήφιος δεν συμπληρώσει ή διευκρινίσει τα έγγραφα του Φακέλου Εκδήλωσης Ενδιαφέροντός του, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Επιτροπής Διεξαγωγής Διαγωνισμού και εντός της προθεσμίας που θα ταχθεί από αυτήν, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την κοινοποίηση του σχετικού αιτήματος, τότε, ο Υποψήφιος θα αποκλείεται από το Διαγωνισμό. Οποιαδήποτε

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

διευκρίνιση ή συμπλήρωση υποβάλλεται από Υποψήφιο χωρίς να έχει ζητηθεί από την Επιτροπή Διεξαγωγής Διαγωνισμού, δεν λαμβάνεται υπόψη. ...

13.5.3. Επισημαίνεται ότι, τυχόν, μεμονωμένες, αποσπασματικές και επουσιώδους σημασίας αποκλίσεις από τα προβλεπόμενα στην παρούσα Πρόσκληση Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος αναφορικά με το περιεχόμενο των Υποφακέλων Α, Β, Γ και Δ, δεν θα αποτελούν λόγο αποκλεισμού και η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού, διατηρεί το δικαίωμα να καλέσει τους Υποψηφίους, όπως εντός εύλογης προθεσμίας αποκαταστήσουν τη σχετική απόκλιση.», στο άρθρο 13.6. υπό τον τίτλο «Αξιολόγηση Εκδηλώσεων Ενδιαφέροντος», ότι: «13.6.1. Για τους σκοπούς της αξιολόγησης, η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού ... θα διαβιβάσει στην Αναθέτουσα Αρχή προκειμένου να αποφασίσει σχετικά. 13.6.2. Η Αναθέτουσα Αρχή θα εκδώσει απόφαση, για το ποιοι Υποψήφιοι προεπιλέγονται προκειμένου να συμμετάσχουν στην Β' Φάση του Διαγωνισμού και ποιοι αποκλείονται. Η Αναθέτουσα Αρχή θα ενημερώσει σχετικά τους Υποψηφίους για το αποτέλεσμα της προεπιλογής. 13.6.3. Με την ανακήρυξη των Προεπιλεγέντων, κατά τα ανωτέρω, ολοκληρώνεται η παρούσα Α' Φάση του Διαγωνισμού. 13.6.4. Η Αναθέτουσα Αρχή θα καλέσει όσους Υποψηφίους υπέβαλαν εκπρόθεσμα ή απαραδέκτως Φάκελο Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος, να παραλάβουν τον Φάκελό τους χωρίς αυτός να έχει αποσφραγιστεί. Σε περίπτωση που ο Φάκελος δεν αναζητηθεί εντός δύο (2) εβδομάδων από την προαναφερθείσα ειδοποίηση, θα θεωρείται ως ανεπιθύμητος και θα καταστρέφεται.», στο άρθρο 16 υπό τον τίτλο «Γλώσσα του Διαγωνισμού», μεταξύ άλλων, ότι: «...16.5. Η έγγραφη και η προφορική επικοινωνία μεταξύ της Αναθέτουσας Αρχής, των επιτροπών του Διαγωνισμού και των Ενδιαφερόμενων, των Υποψηφίων, των Προεπιλεγέντων, των Προσφερόντων, του Αναδόχου και του Ι.Φ.Σ. θα γίνονται υποχρεωτικά στην ελληνική γλώσσα. ...», στο άρθρο 17 υπό τον τίτλο «Δικαστική προστασία», μεταξύ άλλων, ότι: «...17.2. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της Αναθέτουσας Αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: ... i. δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή τηλεομοιοτυπία, ή ii. δεκαπέντε (15)

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης σε αυτόν αν χρησιμοποιήθηκαν άλλα μέσα επικοινωνίας, άλλως iii. δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα. Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ. ... 17.4. Η προδικαστική προσφυγή, ... κατατίθεται ηλεκτρονικά ... μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του υποσυστήματος προς την Αναθέτουσα Αρχή, ... 17.8. Η Αναθέτουσα Αρχή, μέσω της λειτουργίας της «Επικοινωνίας»: (α) κοινοποιεί την προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην περ. α της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016 και την περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 9 του π.δ. 39/2017 και (β) ειδοποιεί, παρέχει πρόσβαση στο σύνολο των στοιχείων του διαγωνισμού και διαβιβάζει στην ΑΕΠΠ τα προβλεπόμενα στην περ. β' της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, σύμφωνα και με την παρ. 1 του άρθρου 9 του π.δ. 39/2017. ...» και στο άρθρο 18 υπό τον τίτλο «Θεσμικό Πλαίσιο», μεταξύ άλλων, ότι: «18.1. Η ανάθεση και εκτέλεση της σύμβασης διέπεται από την κείμενη νομοθεσία και τις κατ' εξουσιοδότηση αυτής εκδοθείσες κανονιστικές πράξεις, όπως ισχύουν και ιδίως: i. του ν. 3389/2005 (ΦΕΚ Α' 232) «Συμπράξεις Δημόσιου και Ιδιωτικού Τομέα» ii. του Ν. 4413/2016 (ΦΕΚ Α' 148) «Ανάθεση και εκτέλεση συμβάσεων παραχώρησης - Εναρμόνιση με την Οδηγία 2014/23/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26ης Φεβρουαρίου 2014 σχετικά με την ανάθεση συμβάσεων παραχώρησης (ΕΕ L 94/1/28.3.2014) και άλλες διατάξεις» αναλογικώς εφαρμοζόμενων και στο βαθμό που δεν αντιβαίνουν ειδικότερους όρους του συμβατικού πλαισίου της Σύμπραξης, iii. του ν. 4412/2016 (Α' 147) «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, συμπληρωματικά εφαρμοζόμενου ...».

12. Επειδή, από τους παρατεθέντες στην αμέσως προηγούμενη σκέψη όρους της πρόσκλησης συνάγεται ότι στο πλαίσιο της επίμαχης διαδικασίας, μέσω του Εθνικού Ηλεκτρονικού Συστήματος Δημοσίων

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), οι συμμετέχοντες υποβάλλουν διευκρινιστικά ερωτήματα επί των όρων της πρόσκλησης και η αναθέτουσα αρχή παρέχει τις σχετικές απαντήσεις (άρθρο 12 της πρόσκλησης), υποβάλλουν ή αποσύρουν φάκελο εκδήλωσης ενδιαφέροντος (άρθρο 13.2 της πρόσκλησης) και υποβάλλουν προδικαστική προσφυγή κατά της πρόσκλησης ή κατά πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής (άρθρο 17.4 της πρόσκλησης). Δεν προκύπτει, όμως, με ρητή και αδιάσπικτη διατύπωση ότι κάθε άλλη επικοινωνία μεταξύ αναθέτουσας αρχής και συμμετεχόντων στη διαδικασία, εκτός των πιο πάνω ρητώς αναφερόμενων, πραγματοποιείται υποχρεωτικά μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, ούτε ότι κάθε προθεσμία που τάσσεται σε βάρος συμμετέχοντος εκκινεί από την κοινοποίηση μέσω του ΕΣΗΔΗΣ σε αυτόν της σχετικής πρόσκλησης σε πράξη ή δήλωση. Απεναντίας, από τις διατυπώσεις του άρθρου 16.5 της πρόσκλησης προκύπτει ότι, κατά τη διάρκεια της διαδικασίας προεπιλογής, η επικοινωνία μεταξύ αναθέτουσας αρχής και συμμετεχόντων μπορεί να είναι ακόμη και προφορική, επομένως κατά λογική ακολουθία δεν μπορεί να πραγματοποιείται μέσω ΕΣΗΔΗΣ, ενώ από τις διατυπώσεις του άρθρου 17.1 i και ii της πρόσκλησης προκύπτει ότι η κοινοποίηση μιας πράξης που μπορεί να βλάπτει τα συμφέροντα συμμετέχοντα στην επίμαχη διαδικασία, από την οποία εκκινεί η προθεσμία για την προσβολή της με προσφυγή, μπορεί να λάβει χώρα με ηλεκτρονικά μέσα (όχι υποχρεωτικά μέσω του ΕΣΗΔΗΣ), με τηλεομοιοτυπία ή με άλλα μέσα. Στο άρθρο 13.5.1, εξάλλου, δεν προβλέπεται ρητά με ποιον τρόπο λαμβάνει χώρα η κοινοποίηση της τασσόμενης προθεσμίας για την προσκόμιση συμπληρωματικών ή διευκρινιστικών εγγράφων του φακέλου εκδήλωσης ενδιαφέροντος συμμετέχοντος, η παρέλευση της οποίας επιφέρει τον αποκλεισμό του. Ούτε, άλλωστε, στις διατάξεις του άρθρου 28 του ν. 4413/2016, που εφαρμόζεται αναλογικά κατά την επίμαχη διαδικασία ανάθεσης, ορίζεται ότι η επικοινωνία μεταξύ αναθέτουσας αρχής και συμμετεχόντων πραγματοποιείται υποχρεωτικά με ηλεκτρονικά μέσα, ούτε υποχρεωτικά μέσω ΕΣΗΔΗΣ. Αντίθετα, με μόνη εξαίρεση τη δημοσίευση της προκήρυξης και τη διαθεσιμότητα των λοιπών τευχών της σύμβασης που επιβάλλεται να πραγματοποιείται με ηλεκτρονικά μέσα (αρ. 32 παρ. 2 και 34 του ν. 4413/2016), ρητώς προβλέπεται ότι «... οι αναθέτουσες αρχές και

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

αναθέτοντες φορείς επιλέγουν ένα ή περισσότερα από τα ακόλουθα μέσα επικοινωνίας για κάθε επικοινωνία και ανταλλαγή πληροφοριών: α) ηλεκτρονικά μέσα, β) ταχυδρομείο ή φαξ, γ) παράδοση ιδιοχείρως πιστοποιούμενη από αποδεικτικό παραλαβής ...». Ούτε, τέλος, ορίζεται ότι και όταν επιλέγεται σε μια διαδικασία να χρησιμοποιηθεί το ΕΣΗΔΗΣ, κάθε επικοινωνία στο πλαίσιο της διαδικασίας αυτής λαμβάνει χώρα υποχρεωτικά μόνο μέσω του ΕΣΗΔΗΣ. Απεναντίας, από τη διατύπωση «... εφόσον γίνεται ρητή περί τούτου μνεία στα τεύχη του διαγωνισμού ...» της παραγράφου 3 του άρθρου 28 του ν. 4413/2016 συνάγεται ότι χρήση του ΕΣΗΔΗΣ μπορεί να γίνεται σε μια διαδικασία που υπάγεται στις διατάξεις του νόμου αυτού, στο βαθμό όμως και κατά το μέτρο που ρητώς προβλέπεται στα συμβατικά τεύχη. Κατά συνέπεια, δεν μπορεί να αποκλείεται άνευ ετέρου συμμετέχων στη διαδικασία με την αιτιολογία ότι παρήλθε άπρακτη η μέσω ΕΣΗΔΗΣ ταχθείσα σε αυτόν προθεσμία για την προσκόμιση συμπληρωματικών εγγράφων του φακέλου εκδήλωσης ενδιαφέροντός του στο διαγωνισμό, εφόσον δεν αποδεικνύεται ότι πράγματι έλαβε γνώση της προθεσμίας που του τάχθηκε, ιδίως ενόψει της συνέπειας που επιφέρει η μη συμμόρφωσή του σε αυτήν. Τούτο δε, διότι κατά πάγια αρχή του εθνικού και κοινοτικού δικαίου, οι όροι μιας διακήρυξης, και για την ταυτότητα του νομικού λόγου και μιας πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος για συμμετοχή σε ανταγωνιστικό διάλογο, όπως η πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος για την επίμαχη διαδικασία, πρέπει να ερμηνεύονται αυστηρά υπό την έννοια της συσταλτικής εκδοχής και υπό την προϋπόθεση ότι είναι σαφείς και χωρίς αμφισημίες. Και τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (πρβλ. ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84). Από τις διατυπώσεις του άρθρου 10 της πρόκλησης, εξάλλου, προκύπτει ότι κάθε συμμετέχων, αν πρόκειται για νομικό πρόσωπο, εκπροσωπείται στο πλαίσιο της επίμαχης διαδικασίας από τον έχοντα γενική εξουσία εκπροσώπησης νόμιμο εκπρόσωπό του ή από φυσικό πρόσωπο, νόμιμα εξουσιοδοτημένο να τον εκπροσωπεί στο πλαίσιο της επίμαχης διαδικασίας. Για το σκοπό δε της επικοινωνίας της αναθέτουσας αρχής μαζί του κάθε συμμετέχων, επιπλέον,

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

υποχρεούται να ορίσει ένα πρόσωπο ως αντίκλητο, μνημονεύοντας επί ποινή αποκλεισμού στην επιστολή εκδήλωσης ενδιαφέροντος το πλήρες ονοματεπώνυμο και τα στοιχεία επικοινωνίας του, συμπεριλαμβανομένων και της ταχυδρομικής διεύθυνσης, αριθμού σταθερής γραμμής τηλεφώνου, αριθμού τηλεομοιοτυπίας (fax) και διεύθυνσης ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του, επιπλέον, να υποβάλει και υπεύθυνη δήλωση του αντικλήτου περί αποδοχής του ορισμού του κατά άνω. Μπορεί, πράγματι, να μην προκύπτει με ρητή και σαφή διατύπωση ότι η κοινοποίηση κάθε πράξης της επιτροπής του διαγωνισμού ή της αναθέτουσας αρχής πρέπει να λαμβάνει χώρα μέσω των αντικλήτων των συμμετεχόντων, ενόψει της ασάφειας, όμως, των όρων του άρθρου 13.5.1 της πρόσκλησης, σχετικά με τον τρόπο κοινοποίησης της στο άρθρο αυτό τασσόμενης προθεσμίας και της νομικής φύσης του αντικλήτου, ως του προσώπου που ορίζεται για την παραλαβή δικαστικών ή εξωδίκων εγγράφων, που απευθύνονται σε άλλον και αφορούν μια ή περισσότερες ή όλες τις υποθέσεις του (πρβλ. μεταξύ πολλών ΑΠ 395/2019), πρέπει να γίνει δεκτό ότι εφόσον η σχετική πρόσκληση σε συμμετέχοντα για την προσκόμιση συμπληρώσεων – διευκρινίσεων του φακέλου εκδήλωσης ενδιαφέροντός του αναρτήθηκε μόνον στο ΕΣΗΔΗΣ και δεν κοινοποιήθηκε ούτε στο νόμιμο εκπρόσωπο του για τους σκοπούς της διαγωνιστικής διαδικασίας, ούτε στον αντίκλητό του, ούτε αποδεικνύεται με άλλον τρόπο πότε ένας από αυτούς έλαβε γνώση της πρόσκλησης αυτής, η σχετική προθεσμία δεν μπορεί εκκινεί σε βάρος του συμμετέχοντος.

13. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τη μελέτη του φακέλου της υπόθεσης, μεταξύ των λοιπών εγγράφων και στοιχείων του φακέλου εκδήλωσης ενδιαφέροντός της για την Α΄ Φάση του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα περιέλαβε α) το από 09 Οκτωβρίου 2019 Πρακτικό συνεδρίασης του διοικητικού συμβουλίου της, με το οποίο μεταξύ άλλων, εγκρίθηκε η συμμετοχή της προσφεύγουσας στο διαγωνισμό, προκειμένου να αναληφθεί το έργο σύμφωνα με τους όρους, τις διατάξεις και το τεύχος της διακήρυξης, διορίστηκαν οι του, Ανώτερος Διευθυντής Εταιρικού Τομέα και (.....), Γενικός Διευθυντής Εταιρικών Πελατών & Ψηφιακού Μετασχηματισμού, ως εκπροσώποι της

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

εταιρείας για τους σκοπούς του διαγωνισμού, δυνάμενοι (i) από κοινού ή μέσω τρίτων προσώπων, τα οποία δύνανται κατά την απόλυτη διακριτική τους ευχέρεια να εξουσιοδοτούν περαιτέρω, στο όνομα και για λογαριασμό της εταιρείας, να προβούν, όλως ενδεικτικά, στην υπογραφή και υποβολή της Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος, των τυχόν υπευθύνων δηλώσεων και των λοιπών απαραίτητων δικαιολογητικών, και γενικά να προβαίνουν σε οποιαδήποτε αναγκαία σχετική ενέργεια, η οποία είναι απαραίτητη για τη συμμετοχή και την εκπροσώπηση της εταιρείας στο διαγωνισμό και (ii) να υπογράψουν τη σχετική σύμβαση Σύμπραξης, σε περίπτωση που ο διαγωνισμός κατακυρωθεί υπέρ της εταιρείας και διορίστηκε ο,, κάτοχο του με αριθμό Αστυνομικού Δελτίου Ταυτότητας, εκδόσεως του Τ.Α., κάτοικο, Λεωφόρος, ως αντίκλητος της εταιρείας σε σχέση με το διαγωνισμό, ο οποίος εξουσιοδοτήθηκε να παραλαμβάνει τα έγγραφα που έχουν σχέση με τη διεξαγωγή του διαγωνισμού στο όνομα και για λογαριασμό της Εταιρείας, καθώς και καθ' όλα τα στάδια αυτού και β) την από 12-10-2019 υπεύθυνη δήλωση του, στην οποία αποδεχόταν το διορισμό του ως αντικλήτου της προσφεύγουσας κατά προβλεπόμενα στο ανωτέρω από 09-10-2019 πρακτικό συνεδρίασης του διοικητικού της συμβουλίου, επιπλέον δήλωνε τα πλήρη στοιχεία επικοινωνίας του, μεταξύ των οποίων τη διεύθυνση του, εντός της, το σταθερό του τηλέφωνο και τη διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του (e-mail). Μετά την αποσφράγιση των φακέλων των συμμετεχόντων στη διαδικασία, η επιτροπή του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι όπως και στους φακέλους άλλων συμμετεχόντων και στο φάκελο της προσφεύγουσας υπήρχαν ζητήματα που έχρηζαν διευκρινίσεων. Συγκεκριμένα, στο από 20-12-2019 έγγραφο της επιτροπής προς την προσφεύγουσα αναφέρονται τα εξής: «1. ... Στην προσκομισθείσα βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας από τον ΕΦΚΑ αναφέρεται ότι: «Εφόσον υπήρχε έως 31-12-2016 υποχρέωση καταβολής ασφαλιστικών εισφορών ως εργοδότης και σε άλλο εντασσόμενο στον ΕΦΚΑ φορέα, τ. Ο.Γ.Α., τ. ΕΤΑΑ, (ΤΣΑΥ, ΤΣΜΕΔΕ, ΤΑΝ), τ. ΕΤΑΠ-ΜΜΕ, θα δηλώνεται και θα προσκομίζεται αντίστοιχη βεβαίωση στην υπηρεσία που κατατίθεται η παρούσα». Σε περίπτωση ύπαρξης εργαζομένων ασφαλισμένων στους ανωτέρω

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

αναφερόμενους Φορείς έως την 31/12/2016, για τους οποίους δεν έχουν προσκομιστεί οι σχετικές βεβαιώσεις, παρακαλούμε όπως αυτές προσκομιστούν συμπληρωματικά. 2. Αναφορικά με τα υποβληθέντα νομιμοποιητικά έγγραφα του άρθρου 10.3.5 της Πρόσκλησης: Παρακαλούμε όπως προσκομιστεί το εν ισχύ κωδικοποιημένο καταστατικό του νομικού προσώπου με κωδικό αριθμό καταχώρησης ΓΕΜΗ και ημερομηνία καταχώρησης 14/12/2017, όπως αναφέρεται στην υποβληθείσα βεβαίωση του ΓΕΜΗ με 3. Αναφορικά με τα υποβληθέντα έγγραφα για την ικανοποίηση της απαίτησης του άρθρου 7.2.5 όπως περιγράφεται στο άρθρο 10.4.3 της Πρόσκλησης: Παρακαλούμε όπως συμπληρωματικά προσκομιστεί εκτύπωση από την ηλεκτρονική πλατφόρμα της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Εσόδων (taxisnet) της καρτέλας «στοιχεία μητρώου/επιχείρησης» Τα έγγραφα υποβάλλονται από τον οικονομικό φορέα ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου Portable Document Format (PDF) και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8 της υπ' αριθ./26.10.2017 Κ.Υ.Α. Η υποβολή των παραπάνω, σύμφωνα με το άρθρο 13.5 της Πρόσκλησης, θα πρέπει να γίνει έως και τις 10 Ιανουαρίου 2020 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ.». Την επιστολή αυτή, όμως, η αναθέτουσα αρχή την ανήρτησε μόνο στη λειτουργικότητα της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, στις 20-12-2019, ενώ όπως και η ίδια η αναθέτουσα αρχή συνομολογεί δεν την κοινοποίησε ποτέ με κανένα μέσο ούτε σε κάποιον από τους εκπροσώπους της προσφεύγουσας για τους σκοπούς της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας, κ.κ. του και (.....), ούτε στον αντίκλητό της, του Συνακόλουθα, ενόψει των όσων έγιναν δεκτά στην προηγούμενη σκέψη της παρούσας, μη νομίμως κρίθηκε ότι δια της ανάρτησης στην «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού της ανωτέρω από 20-12-2019 επιστολής της επιτροπής του διαγωνισμού και χωρίς να αποδεικνύεται η δια αυτού ή δι' άλλου τρόπου λήψη γνώσης αυτής από την προσφεύγουσα εκκίνησε η σε βάρος της προθεσμία για τη μέχρι τις 10-01-2020 υποβολή των ζητηθέντων εγγράφων. Δοθέντος

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

ότι, όπως η προσφεύγουσα υποστηρίζει και δεν αμφισβητείται κατά τρόπο βάσιμο, ο αντίκλητός της έλαβε γνώση της ως άνω επιστολής στις 13-01-2020, κατά τη διάρκεια προφορικής του επικοινωνίας με την επιτροπή του διαγωνισμού για άλλο ζήτημα, κατά συνέπεια, πρέπει να γίνει δεκτό ότι η εικοσαήμερη προθεσμία (20/12/2019-10/01/2020) για την υποβολή των ζητηθέντων διευκρινίσεων και συμπληρωματικών εγγράφων εκκίνησε για την προσφεύγουσα στις 13-01-2020. Από το αυθημερόν, εξάλλου, (13-01-2020) υποβληθέν μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού αίτημα της προσφεύγουσας περί παράτασης της προθεσμίας για την προσκόμιση των ζητηθέντων διευκρινίσεων, «... λόγω αδειών του προσωπικού για την περίοδο των Χριστουγέννων, ...», δεν προκύπτει αναγκαίως ούτε ότι η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της επίμαχης επιστολής της αναθέτουσας αρχής πριν από την περίοδο που αναφέρεται ως αιτία για την αιτούμενη παράταση (περίοδος Χριστουγέννων), ούτε προκύπτει πότε ακριβώς μπορεί να έλαβε γνώση αυτής. Συνεπώς δεν προκύπτει πότε πριν τις 13-01-2020 μπορεί να εκκίνησε η σε βάρος της προσφεύγουσας προθεσμία για την προσκόμιση των ζητηθέντων εγγράφων. Ούτε, άλλωστε, η μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού υποβολή του αιτήματος αυτού της προσφεύγουσας συνιστά αποδοχή της ότι κάθε επικοινωνία μεταξύ αναθέτουσας αρχής και συμμετεχόντων στη διαδικασία πραγματοποιείται μέσω ΕΣΗΔΗΣ. Και τούτο, διότι αιτήματα για την παροχή διευκρινίσεων ή παράτασης, όπως το από 13-01-2020 αίτημα της προσφεύγουσας, κατά τη ρητή διατύπωση του άρθρου 12 της πρόσκλησης μπορούσαν μόνον μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού να υποβληθούν, συνεπώς η προσφεύγουσα επέλεξε το νόμιμο τρόπο επικοινωνίας της με την αναθέτουσα αρχή για την υποβολή του συγκεκριμένου αιτήματός της, χωρίς, ωστόσο, να υπολαμβάνει ή να αποδέχεται ότι κάθε άλλη επικοινωνία της αναθέτουσας αρχής με αυτήν πραγματοποιείται υποχρεωτικώς με τον τρόπο αυτό. Όσα δε περί του αντιθέτου προβάλλει η αναθέτουσα αρχή είναι αβάσιμα. Μετά ταύτα, οι υποβληθείσες στις 13-01-2020 βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας, α) με αρ. του Τομέα Ασφάλισης Νομικών του ΕΦΚΑ και β) με αριθμό πρωτοκόλλου του ΤΣΜΕΔΕ και το επίσης στις 13-01-2020

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

Κωδικοποιημένο Καταστατικό της, καθώς και η εκτύπωση της σχετικής με την προσφεύγουσα καρτέλας «Στοιχεία Μητρώου/Επιχείρησης» από την ηλεκτρονική πλατφόρμα της ΑΑΔΕ που προσκομίστηκε στις 14-01-2020, υποβλήθηκαν εμπρόθεσμα και σε συμμόρφωση με το από 20-12-2019 αίτημα της αναθέτουσας αρχής περί διευκρινίσεων – συμπληρώσεων του Φακέλου Εκδήλωσης Ενδιαφέροντός της στη διαδικασία. Συνακόλουθα, η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος της που κρίνονται τα αντίθετα και αποκλείεται η προσφεύγουσα, με την αιτιολογία ότι δεν υπέβαλε εγκαίρως τις ζητηθείσες διευκρινίσεις επί του φακέλου εκδήλωσης ενδιαφέροντός της, είναι μη νόμιμη και πρέπει να ακυρωθεί. Συναφώς, θα πρέπει να γίνει δεκτός ο πρώτος λόγος της κρινόμενης προσφυγής.

14. Επειδή, εξάλλου, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στην αμέσως προηγούμενη σκέψη, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής με τον οποίο η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι και υπό την εκδοχή ότι υπέβαλε εκπρόθεσμα τις απαντήσεις της στο αίτημα διευκρινίσεων της αναθέτουσας αρχής, η τελευταία όφειλε κατ' ορθή χρήση της διακριτικής της ευχέρειας να τις κάνει δεκτές, προβάλλεται αλυσιτελώς. Επιπλέον ερείδεται και επί εσφαλμένης νομικής προϋπόθεσης. Και τούτο, διότι, ενόψει των ρητών όρων του άρθρου 13.5.1 της πρόσκλησης (βλ. 11^η σκέψη της παρούσας), σε περίπτωση που κάποιος υποψήφιος δεν συμπληρώσει ή διευκρινίσει τα έγγραφα του Φακέλου Εκδήλωσης Ενδιαφέροντός του, κατόπιν σχετικού αιτήματος της επιτροπής διεξαγωγής του διαγωνισμού εντός της προθεσμίας που του τάσσεται, η αναθέτουσα αρχή έχει δέσμια υποχρέωση να τον αποκλείσει, δεν καταλείπεται δε σε αυτή διακριτική ευχέρεια να κάνει δεκτές τις σχετικές διευκρινίσεις, αν υποβάλλονται μετά το πέρας της ταχθείσας προθεσμίας. Έχει δε κριθεί ότι, όταν η εντός προθεσμίας προσκόμιση εγγράφων και δικαιολογητικών έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού, τότε ο διαγωνιζόμενος που δεν τα προσκομίζει καθόλου ή δεν τα προσκομίζει εγκαίρως πρέπει να αποκλειστεί, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (πρβλ. ΣτΕ 194/2011), άλλως καθίσταται μη νόμιμη η σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000). Οι πιο πάνω αρχές, εξάλλου,

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

δεν μπορεί να κάμπτονται ούτε ενόψει των αρχών της αναλογικότητας, της προστασίας του ανταγωνισμού και της χρηστής διοίκησης. Και τούτο, διότι έχει κριθεί ότι δεν χωρεί εφαρμογή των αρχών αυτών όπου η αναθέτουσα αρχή οφείλει να εφαρμόσει συγκεκριμένη διάταξη και κατά το νόμο και τη διακήρυξη ενεργεί κατά δέσμια αρμοδιότητα (πρβλ. ΔΕφΑΘ 2098/2013, ΣΤΕ 2067/2004, 13/2003, 1072/2003). Κατά συνέπεια, αν οι διευκρινίσεις της προσφεύγουσας είχαν υποβληθεί εκπρόθεσμα, δεν μπορούσαν να γίνουν δεκτές, ούτε με την αιτιολογία ότι υποβλήθηκαν εντός δύο ή τριών ημερών από την εκπνοή της προθεσμίας, δηλαδή με επουσιώδη καθυστέρηση και σε κάθε περίπτωση προ της συνεδρίασης της επιτροπής του διαγωνισμού για την αξιολόγησή τους, ούτε με την αιτιολογία ότι αφορούσαν εντελώς επουσιώδεις αποκλίσεις του φακέλου εκδήλωσης ενδιαφέροντος. Άλλωστε, η υποχρέωση συμμόρφωσης της προσφεύγουσας στο αίτημα περί διευκρινίσεων – συμπληρώσεων των εγγράφων του φακέλου εκδήλωσης ενδιαφέροντός της στο διαγωνισμό εντός προθεσμίας που θα ταχθεί σε αυτήν ήταν εκ των προτέρων γνωστή στην προσφεύγουσα, όπως ήταν γνωστή σε αυτήν και η συνέπεια της εκπρόθεσμης συμμόρφωσής της στην υποχρέωση αυτή. Κατά συνέπεια, όπως κάθε συμμετέχων, έτσι και η προσφεύγουσα επιδεικνύοντας τη δέουσα επιμέλεια προσφέροντος που επιδιώκει να κατακυρωθεί σε αυτόν μια δημόσια σύμβαση όφειλε να υποβάλει τις διευκρινίσεις – συμπληρώσεις που της ζητήθηκαν εμπρόθεσμα. Αρκεί η πρόσκληση με την ταχθείσα προθεσμία για την υποβολή των ζητηθέντων εγγράφων να της είχε κοινοποιηθεί νομίμως, περίπτωση όμως που, όπως έγινε δεκτό στην προηγούμενη σκέψη της παρούσας, δεν συνέτρεξε εν προκειμένω. Όσα έγιναν ερμηνευτικά δεκτά, τέλος, στη με αριθμό 1012/2018 Απόφαση της ΑΕΠΠ αφορούσαν διακήρυξη διαγωνισμού στην οποία δεν είχε τεθεί ποινή αποκλεισμού στην περίπτωση που οι διευκρινίσεις υποβάλλονταν εκπρόθεσμα (βλ. ΑΕΠΠ 1012/2018, σκ. 6), περίπτωση που αντίθετα συντρέχει στον προκείμενο διαγωνισμό. Συνακόλουθα, ο δεύτερος λόγος ακύρωσης της προσβαλλόμενης απόφασης είναι απορριπτέος προεχόντως ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος, αλλά και ως αβάσιμος.

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

15. Επειδή, τέλος, αλυσιτελώς προβαλλόμενοι είναι και οι έτεροι λόγοι της προσφυγής (3^{ος} και 4^{ος}), κατά τους οποίους μη νομίμως ζητήθηκαν κωδικοποιημένο καταστατικό και εκτύπωση της καρτέλας «στοιχεία μητρώου/επιχείρησης» από την ΑΑΔΕ της προσφεύγουσας. Και τούτο, διότι και υπό την εκδοχή ότι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι βάσιμοι, εκτός του καταστατικού και της εκτύπωσης της καρτέλας της από την ΑΑΔΕ, με το από 20-12-2019 έγγραφο της επιτροπής του διαγωνισμού από την προσφεύγουσα επιπλέον ζητήθηκε, αν υπάρχουν εργαζόμενοί της ασφαλισμένοι έως τις 31-12-2016 και σε άλλο εντασσόμενο στον ΕΦΚΑ φορέα (τ. Ο.Γ.Α., τ. ΕΤΑΑ, (ΤΣΑΥ, ΤΣΜΕΔΕ, ΤΑΝ), τ. ΕΤΑΠ-ΜΜΕ) για τους οποίους δεν έχουν προσκομιστεί οι σχετικές βεβαιώσεις, αυτές να προσκομιστούν συμπληρωματικά. Ενόψει δε της αναφοράς στην προσκομισθείσα με το φάκελο εκδήλωσης ενδιαφέροντος της προσφεύγουσας βεβαίωση ασφαλιστικής ενημερότητας από τον ΕΦΚΑ, κατά την οποία «Εφόσον υπήρχε έως 31-12-2016 υποχρέωση καταβολής ασφαλιστικών εισφορών ως εργοδότης και σε άλλο εντασσόμενο στον ΕΦΚΑ φορέα, τ. Ο.Γ.Α., τ. ΕΤΑΑ, (ΤΣΑΥ, ΤΣΜΕΔΕ, ΤΑΝ), τ. ΕΤΑΠ-ΜΜΕ, θα δηλώνεται και θα προσκομίζεται αντίστοιχη βεβαίωση στην υπηρεσία που κατατίθεται η παρούσα», έπεται ότι, αν πράγματι υπήρχαν τέτοιοι εργαζόμενοί της και δεν προσκομίζονταν συμπληρωματικά τέτοιες βεβαιώσεις, δεν θα είχε αποδειχθεί, κατά τους όρους του άρθρου 10.4.2 της πρόσκλησης ότι η προσφεύγουσα δεν έχει παραβεί τις υποχρεώσεις της όσον αφορά την καταβολή των ασφαλιστικών εισφορών, κατά τους όρους του άρθρου 7.2.4 της πρόσκλησης. Δοθέντος ότι από το περιεχόμενο των βεβαιώσεων ασφαλιστικής ενημερότητας α) με αριθμό πρωτ. του ΤΣΜΕΔΕ και β) με αριθμό πρωτ. του ΤΑΝ προκύπτει ότι η προσφεύγουσα πράγματι απασχολούσε εργαζόμενους για τους οποίους ως εργοδότης είχε καταβάλει εισφορές στα ταμεία αυτά, κατά συνέπεια όφειλε να υποβάλει βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας και από τα ταμεία αυτά, βεβαιώσεις, τις οποίες, ανεξαρτήτως των λοιπών εγγράφων που της ζητήθηκαν, αν δεν υπέβαλε συμπληρωματικά, θα έπρεπε να αποκλειστεί. Αρκεί η πρόσκληση με την ταχθείσα προθεσμία για τη σχετική υποβολή τους να της είχε κοινοποιηθεί νομίμως, περίπτωση όμως που, όπως έγινε δεκτό στη 13^η σκέψη της

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

παρούσας δεν συνέτρεξε εν προκειμένω. Εφόσον, άλλωστε, υπέβαλε τελικώς τόσο τις ως άνω βεβαιώσεις ασφαλιστικής ενημερότητας όσο και κωδικοποιημένο καταστατικό και εκτύπωση της καρτέλας «στοιχεία μητρώου/επιχείρησης» για αυτήν από την ΑΑΔΕ (βλ. σκέψη 13 της παρούσας), θα έπρεπε ο φάκελος εκδήλωσης ενδιαφέροντός της να γίνει δεκτός. Η προσφεύγουσα, εξάλλου, δεν αποκλείστηκε με την αιτιολογία ότι δεν υπέβαλε τα πιο πάνω έγγραφα και στοιχεία, αλλά διότι δεν τα υπέβαλε εμπρόθεσμα παρά το αίτημα της αναθέτουσας αρχής περί διευκρινίσεων – συμπληρώσεων που της υποβλήθηκε, αιτιολογία όμως η οποία σύμφωνα με όσα γίνονται δεκτά στη 13^η σκέψη της παρούσας δεν είναι νόμιμη. Συνακόλουθα, είναι απορριπτέοι ως αλυσιτελώς προβαλλόμενοι τόσο ο τρίτος όσο και ο τέταρτος λόγος της κρινόμενης προσφυγής.

16. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, σύμφωνα με το σκεπτικό.

17. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει τη με αριθ. πρωτ. 99/24-01-2020 Απόφαση του με θέμα «Έγκριση Πρακτικού της Επιτροπής Διενέργειας / Αξιολόγησης Αποτελεσμάτων του Διεθνούς Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με τη διαδικασία του Ανταγωνιστικού Διαλόγου για την Ανάθεση Σύμβασης Σύμπραξης Δημοσίου και Ιδιωτικού Τομέα με τίτλο «Υποδομές Υπερυψηλής Ευρυζωνικότητας ULTRA-FAST BROADBAND», κατά το μέρος της με το οποίο αποκλείεται η εταιρεία με την επωνυμία «» από τη Β' Φάση του Διαγωνισμού.

Αριθμός απόφασης: 358 / 2020

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου, που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 10 Μαρτίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 30 Μαρτίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κων/νος Πολ. Κορομπέλης

Τζέιμυ Ελ. Γιάννακα